H13 486

H13 486

Л. А. КАССО.

КЪ СТОЛѢТІЮ КОДЕКСА НАПОЛЕОНА

(1804—1904).

840/5

Изъ Журнала Министерства Юстиціи
(Январь 1904 г.).

С.-ПЕТЕРБУРГЪ
СЕНАТСКАЯ ТИПОГРАФІЯ
1904

Государственная публичная
историческая
библиотека РСФСР
1232/13 V м

КЪ СТОЛѢТІЮ КОДЕКСА НАПОЛЕОНА.

(1804—1904).

Л. А. Кассо.

> Le Code civil.... est une espèce d'arche sainte, pour laquelle nous donnerons aux peuples voisins l'exemple d'un respect religieux! Discours de Bigot-Préameneu au Corps législatif le 22 août 1807 (Locré, Législation de la France, I, 132).

Наступающій 1904 годъ напоминаетъ всякому французу о томъ, что прошелъ уже одинъ вѣкъ со дня выхода въ свѣтъ гражданскаго кодекса, связаннаго съ именемъ Наполеона. Но и для русскаго юриста этотъ юбилей не можетъ пройти незамѣтнымъ уже потому, что главные отдѣлы знаменитаго памятника являются до сихъ поръ дѣйствующимъ правомъ для нашей западной окраины: тамъ оффиціальное значеніе [1]) сохранилъ понынѣ французскій текстъ кодекса [2]),

[1]) Постановленіе короля Саксонскаго герцога Варшавскаго 10 октября 1809 г.... „Французскій подлинникъ считается обязательнымъ до тѣхъ поръ, пока не будетъ обнародованъ оффиціальный переводъ на польскій языкъ."

[2]) Шершеневичъ (Курсъ гражданскаго права стр. 448) ошибочно считаетъ Собраніе гражданскихъ законовъ Царства Польскаго, напечатанное въ типографіи II отдѣленія въ 1870 г., оффиціальнымъ переводомъ. Ср. Корево объ изданіяхъ законовъ Россійской имперіи (1900) стр. 88—89.

который, несмотря на существенныя измѣненія, коимъ онъ подвергся въ области семейнаго и вотчиннаго права, толкуется въ округѣ Варшавской судебной палаты, пожалуй, точнѣе и строже, чѣмъ въ современной Франціи.

Въ нашей литературѣ и, между прочимъ, на страницахъ этого журнала [1]) возбуждался вопросъ, получившій разнорѣчивые отвѣты [2]), вопросъ о томъ, довольны ли жители Привислинскаго края чужеземнымъ правомъ, водвореннымъ у нихъ въ началѣ прошлаго вѣка. Вопросъ—скорѣе академическій въ настоящее время, пока еще не введено въ коренной Россіи гражданское уложеніе, призванное замѣнить наши мѣстные законы. А покамѣстъ нужно еще отмѣтить, что и на другой окраинѣ, на самомъ югѣ Россіи, встрѣчаются явные слѣды успѣховъ французской кодификаціи. Въ возсоединенной части Бассарабіи дѣйствуетъ, какъ это было разъяснено сравнительно недавно [3]), не 1 ч. X тома нашего Свода, не сборники Арменопуло и Донича, а румынскій кодексъ 1864 г., который можно назвать безъ преувеличенія почти буквальнымъ переводомъ съ французскаго [4]).

Но этимъ, конечно, не исчерпывается для насъ значеніе Code civil; всѣмъ извѣстна роль образцоваго памятника, которую онъ вмѣстѣ съ австрійскимъ уложеніемъ [5]) сыгралъ въ Россіи при составленіи Свода, и заимствованія изъ него продолжались вплоть до самой судебной реформы [6]).

Наконецъ мы къ участи кодекса и причинамъ его долговѣчности не можемъ быть равнодушны уже потому, что

---

[1]) 1903 г. № 1 стр. 152.

[2]) Ср., напр., Спасовичъ и Шильцъ. Очередные вопросы въ Царствѣ Польскомъ, I, (1902), стр. 50.

[3]) Рѣшеніе Гражданскаго кассац. департ. 1895 г. № 78, ср. впрочемъ правила отъ 24 января 1879 (С. у. р. № 52).

[4]) Хотя встрѣчаются статьи, навѣянныя изъ итальянскаго уложенія. Такъ, напр, 743, 761, 942, 967, 971, 986, 1003, 1018, 1073, 1074, 1080, 1669.

[5]) Замѣтны слѣды въ слѣд. статьяхъ: I ч. X. т.: 198 (41 австрійскаго уложенія), 387 (295), 402 (229), 524 (317), 534 (322), 538 (389), 427 (407), 428 и 429 (410 и 411), 708 (431, 441), 1137 (731), 2105 (964).

[6]) Въ уставѣ гражд. судопр. цѣлый рядъ статей заимствованъ изъ французскаго кодекса: 458 (article 1322), 457 (1319), 409 (1348), 466 (1329).

теперь для Россіи опять наступила очередь составленія гражданскаго уложенія, и нѣкоторымъ изъ насъ хотѣлось бы, можетъ быть, различить признаки, дающіе право разсчитывать на празднованіе столѣтнихъ годовщинъ въ данной области человѣческаго творчества.

Прочной гарантіей въ этомъ смыслѣ врядъ-ли можно считать продолжительность времени, посвященнаго написанію и обсужденію проектовъ: извѣстно, съ какой быстротой составители французскаго кодекса справились съ возложенной на нихъ задачей. Комиссія, назначенная 16 августа 1800 г. [1]), въ февралѣ мѣсяцѣ 1801 г. заканчиваетъ уже свою работу [2]). Проектъ разсылается въ теченіе того же года на заключеніе кассаціоннаго и аппеляціоннаго судовъ. Къ обсужденію кодекса въ законодательныхъ собраніяхъ приступлено еще въ декабрѣ 1801 г., и съ весны 1803 г. начинаютъ выходить въ видѣ спеціальныхъ узаконеній отдѣльныя части будущаго кодекса, которыя заканчиваются и собираются въ одно цѣлое закономъ 21 марта 1804 г. [3]).

Въ этой поразительной быстротѣ въ сущности ничего необъяснимаго нѣтъ, и тѣ препятствія, съ которыми французскимъ кодификаторамъ пришлось имѣть дѣло, иногда преувеличивались только для того, чтобы ярче подчеркнуть ихъ заслуги [4]). Нужно прежде всего вспомнить о состояніи гражданскаго права въ дореволюціонной Франціи. Королевская власть не успѣла объединить правовую жизнь населенія законодательнымъ путемъ, и лишь немногіе институты гражданскаго права получили однородную нормировку въ ордонансахъ XVII и XVIII вѣковъ. Но, несмотря на кажущуюся

---

[1]) 24 Thermidor An. VIII.

[2]) Projet de Code civil presenté par la Commission nommée par le gouvernement le 24 thermidor An. VIII. A Paris chez Emery An. IX—1801.

[3]) Законъ 30 вентоза XII года постановилъ напечатаніе 2281 статей подъ заглавіемъ Code civil des Français, 1 Edition originale et seule officielle. A Paris Imprimerie de la République. An. XII—1804.

[4]) Этотъ упрекъ, разумѣется, не касается самихъ составителей, которые особаго творчества себѣ никогда не приписывали, см., напр., рѣчь Портализа въ Corps législatif 24 ноября 1801 г. у Fenet—Recueil des travaux préparatoires VI, стр. 33 сл.

пестроту тогдашнихъ частноправовыхъ нормъ, легко отмѣтить еще задолго до французской революціи сильное стремленіе къ единству: постепенное исчезновеніе провинціальныхъ обособленныхъ учрежденій и прогрессивное сліяніе всѣхъ подданныхъ короля во единое населеніе повлекли за собой и юридическое сближеніе отдѣльныхъ частей территоріи. Могучими факторами въ этомъ броженіи являются, съ одной стороны, усиленіе рецепціи римскаго права въ сѣверной Франціи [1]), а съ другой стороны—окончательное преобладаніе парижскаго кутюма [2]), завоевавшаго себѣ первенствующее мѣсто во всей странѣ [3]).

Крупное значеніе въ этомъ направленіи имѣли тоже сочиненія французскихъ юристовъ, всегда близко стоящихъ къ практикѣ и вліяющихъ на судебное толкованіе. Эта литература, способствовавшая объединенію гражданскаго права до 1789 г., оказала существенную помощь составителямъ кодекса, которые нашли возможнымъ сдѣлать изъ нихъ обширнѣйшія заимствованія [4]) и даже буквальныя выписки: нѣкоторыя изъ самыхъ извѣстныхъ и часто приводимыхъ правилъ, встрѣчающихся въ кодексѣ, принадлежатъ перу древнихъ французскихъ юристовъ, нынѣ болѣе или менѣе забытыхъ [5]).

Въ своей работѣ составители кодекса старались избѣгнуть крайнихъ воззрѣній по поводу тѣхъ институтовъ, которые не успѣли слиться въ прежней Франціи, и нужно полагать, что ихъ безпристрастности удалось найти золотую средину уже потому, что имъ одновременно поставили въ упрекъ, съ одной

---

[1]) Glasson. Histoire du droit et des institutions de la France, VIII, стр. 35.

[2]) Brissaud Manuel d'histoire du Droit français (1898), стр. 369.

[3]) Въ колоніяхъ допускался лишь Coutume de Paris. см. Lemieux. Les origines du droit franco-canadien (Montréal 1900), стр. 311.

[4]) Ср., напр., Fenet. Pothier analysé dans ses rapports avec le Code civil. 1826.

[5]) Правило ст. 2279 кодекса: „En fait de meubles la possession vaut titre“ встрѣчается именно въ такой же формулировкѣ у Bourjon. Droit commun de la France (1770) I, стр. 145.

стороны, допущеніе [1]) преобладанія романистическихъ нормъ, а съ другой стороны—увлеченіе [2]) мѣстными кутюмами.

По нѣкоторымъ вопросамъ компромиссы [3]) оказались, конечно, невозможными; напр., въ нормировкѣ имущественныхъ отношеній супруговъ, по которымъ Франція распадалась на двѣ половины: сѣверную съ общностью имуществъ и южную съ римской лотальной системой. Пришлось въ кодексѣ предоставить свободный выборъ воли брачащихся, и статистическія данныя, получаемыя изъ предбрачныхъ договоровъ, показываютъ, что грань, отдѣляющая въ этомъ отношеніи сѣверную половину отъ южной, до сихъ поръ еще не исчезла, хотя встрѣчаются договорныя постановленія, явно стремящіяся создать систему средняго типа [4]).

Политическія событія, предшествовавшія непосредственно изданію кодекса, также несомнѣнно способствовали быстрому успѣху работы. Революція уничтожила окончательно старый провинціальный строй [5]) и связанныя съ ними особенности, такъ что вопросъ о формальномъ единствѣ гражданскаго права былъ уже не только окончательно рѣшенъ въ принципѣ, но законодательныя собранія даже приступали къ его осуществленію, хотя имъ и не удалось достичь намѣченной цѣли. Внутреннее успокоеніе, наступившее во Франціи съ первыхъ же дней XIX вѣка, создало болѣе благопріятныя условія

---

[1]) Замѣчанія Бордосскаго апелляціоннаго суда у Crussaire. Analyse des observations des tribunaux, стр. 2.

[2]) Замѣчанія суда въ Монпелье, см. Crussaire, тамъ же стр. 7.

[3]) Въ комиссіи 1800 г. представителями римскаго права являлись южане Maleville и Portalis; наоборотъ, юристомъ pays de droit coutumier считался Tronchet. Ср. Laferrière. Essai sur l'histoire du droit français (1885) II, стр. 341.

[4]) См. Dépinay. Le régime dotal (1902), стр. 335—405.

[5]) Въ началѣ революціи встрѣчаются еще указанія на привязанность нѣкоторыхъ провинцій къ своимъ мѣстнымъ особенностямъ. Ср. въ Dictionnaire des parlémentaires français par R. de Cougny I, стр. 14, рѣчь, произнесенную норманскимъ депутатомъ Achard de Bonvouloir 11 мая 1791 г. ....„la majorité des cidevant Normands entend conserver sa coutume....“. Но уже съ 1789 г. замѣтно явное движеніе въ пользу объединенія. См., напр., Seligman. La justice pendant la Révolution (1901), стр. 172.

для предполагаемой кодификаціи, и сильная рука новаго правителя сразу двинула дѣло, задуманное конвентомъ.

Вопросъ о роли Наполеона при составленіи кодекса часто обсуждался во Франціи, и нужно признать, что въ этомъ чисто историческомъ спорѣ замѣтны слѣды тѣхъ политическихъ страстей, подъ вліяніемъ которыхъ французское уложеніе переименовывалось изъ Code civil въ Code Napoléon и обратно. Какъ бы то ни было, трудно отрицать, что успѣшностью работъ французы обязаны энергичному вмѣшательству перваго консула, сломившаго послѣднія проявленія республиканской оппозиціи, или скорѣе обструкціи, въ трибунатѣ и обезпечившаго своимъ личнымъ руководствомъ и надзоромъ завершеніе предпринятаго труда. Въ этомъ примѣрѣ подтверждается давно уже отмѣченная разница между результатами внутренней и внѣшней политики Наполеона: отъ первой почти все уцѣлѣло донынѣ, тогда какъ отъ его побѣдъ у французовъ остались только нѣсколько старыхъ знаменъ и обширная стратегическая литература.

Работа составителей кодекса носитъ характеръ поспѣшности, и даже при бѣгломъ обозрѣніи статей читателя поражаютъ часто редакціонные промахи. Заглавіе третьей книги „des différentes manières dont on acquiert la propriété“ можетъ считаться подходящимъ для отдѣловъ о наслѣдованіи, о дареніяхъ и завѣщаніяхъ и въ крайнемъ случаѣ для отчуждательныхъ договоровъ (ст. 1582—1707), но отнюдь не для отношеній супруговъ по имуществу и особенно для всего ученія объ обязательствахъ, которое излагается подъ этой рубрикой, при чемъ нужно замѣтить, что вся общая часть обязательственнаго права въ III отдѣлѣ этой третьей книги неправильно пріурочена къ договорамъ, тогда какъ нѣкоторыя изъ ея постановленій распространяютъ свое дѣйствіе и на правонарушенія [1]). Встрѣчаются статьи лишнія [2]), а рядомъ съ ними существенные пробѣлы, такъ какъ въ кодексѣ нѣтъ

---

[1]) Которымъ отведенъ особый отдѣлъ—ст. 1382 сл.

[2]) Такъ, напр., статьи 1131—1133. См. Cornil. A propos de la Revision du Code civil (1886).

ученія о защитѣ владѣнія [1]), и, несмотря на упоминаніе о ней впослѣдствіи въ Code de procédure civile [2]), отсутствіе соотвѣтствующихъ статей до сихъ поръ чувствительно во Франціи [3]). Замѣтно, кромѣ того, что составители не успѣли устранить слѣды тѣхъ колебаній, которымъ они подверглись по нѣкоторымъ вопросамъ: статья 1140 откладываетъ къ концу кодекса постановленія о транскрипціи недвижимостей [4]), однако мы ихъ не находимъ въ изданіи 1804 г., а вмѣстѣ съ тѣмъ ст. 2189 и 2180 какъ будто считаютъ эту запись необходимой для перенесенія собственности на пріобрѣтателя недвижимости. Наконецъ встрѣчаются явныя и неустранимыя противорѣчія [5]).

Если же читатель отрѣшится отъ подобныхъ, скорѣе внѣшнихъ, впечатлѣній и пожелаетъ послѣ болѣе подробнаго ознакомленія съ кодексомъ остановиться на общей его характеристикѣ, то онъ прежде всего отмѣтитъ—въ отличіе отъ гражданскаго права дореволюціоннаго періода—отсутствіе всякихъ сословныхъ или мѣстныхъ особенностей: издано единое право для всѣхъ французовъ, одинаковое во всей Франціи [6]), и прежніе разнородные сборники отходятъ въ область исторіи.

Законъ 30 вентоза XII года между прочимъ постановляетъ, что примѣненіе какихъ-либо обычаевъ по вопросамъ, разрѣшеннымъ кодексомъ, впредь недопустимо [7]): здѣсь въ

---

[1]) Ст. 2228 и сл. кодекса касаются лишь давностнаго владѣнія.

[2]) Ст. 23 сл.

[3]) Ср. Birague d'Apremont. La complainte possessoire. Paris (1902) стр. 32.

[4]) „Les effets de l'obligation de donner ou de livrer un immeuble sont réglés au titre des Privilèges et Hypothèques".

[5]) Ср., напр., ст. 1583 и ст. 2102 п. 4 параграфъ 2, ст. 874 и 1020; и еще 777 и 724; встрѣчаются также недомолвки; такъ, напр., въ ст. 789.

[6]) Во время революціи старое право оставалось въ силѣ, насколько оно не было отмѣнено новымъ законодательствомъ; ср. Goulliart Exposition des régles du droit ancien. Paris An. VII.

[7]) Ст. 7 „A compter du jour où ces lois sont exécutoires les lois romaines, les ordonnances, les coutumes générales ou locales cessent d'avoir force de loi dans les matières, qui sont l'objet desdites lois composant le présent code". Но было бы ошибочно вывести изъ этого, что составители кодекса враждебно относились вообще къ обычаю, какъ источнику нормъ. Ст. въ первоначальномъ проектѣ,

сущности составителями воспроизводится принципъ, примѣненный уже раньше при изданіи кутюмовъ, которое имѣло цѣлью пресѣчь ссылки на положенія, не вошедшія въ составъ утвержденныхъ сборниковъ, но не воспрепятствовало существованію такъ называемыхъ usages locaux по вопросамъ, не затронутымъ оффиціальной редакціей [1]). Такіе мѣстные обычаи встрѣчаются и нынѣ въ современной Франціи послѣ составленія кодекса; какъ ни суженъ теперь просторъ мѣстной жизни въ классической странѣ централизаціи, можно указать тѣмъ не менѣе на случаи, гдѣ, напр., въ области договорнаго права сохранились до сихъ поръ древніе обычаи, оказывающіеся часто сильнѣе соотвѣтствующихъ положеній кодекса [2]), а иногда даже идущіе съ ними въ разрѣзъ [3]), такъ что законодательству приходилось признавать цѣпкое jus particulare [4]).

Кромѣ единства въ кодексѣ встрѣчаются и другіе признаки вліянія революціи: гражданскій бракъ, неизвѣстный старому режиму, излагается въ немъ, какъ единственная форма законнаго союза, и въ Code civil [5]) не вошли тѣ, хотя бы и чисто внѣшнія, уступки религіозному чувству большинства населенія, какія можно отмѣтить въ законодательствѣ другихъ странъ [6]), гдѣ происходила менѣе рѣзкая и болѣе постепенная эволюція.

Кн. I тит. I, ст. 4 и 5. По этому поводу Ср. Gény, Méthode d'interprétation et sources du droit positif 1899, стр. 353.

[1]) См. Perronet—Les usages locaux de la Côte d'Or, 1901, стр. 7.

[2]) О предбрачныхъ договорахъ, составляемыхъ нынѣ вопреки ст. 1390, ср. Poulenc—La Coutume de Paris (1900), стр. 382.

[3]) См. случаи безсрочной аренды въ сѣверной Франціи, несмотря на воспрещеніе закона 18 декабря 1790 г. у Brière Droits du preneur (1877), стр. 103 сл. Германская совокупная собственность безъ права отчужденія также встрѣчается въ современной Франціи, хотя она противорѣчитъ ст. 815 кодекса, см. Lombard—La coutume de Salies de Béarn (Paris 1900), стр. 132.

[4]) Loi du 8 février sur les domaines congéables, ср. Henry—Une vieille coutume bretonne (1894).

[5]) Отдѣлъ V первой книги озаглавленъ: „Du mariage", тогда какъ въ германскомъ уложеніи заглавіе соотвѣтствующаго отдѣла: Bürgerliche Ehe (ст. 1297—1362).

[6]) См. германскій законъ 6 февраля 1885 г. Ueber die Beurkundung des

Въ области вещныхъ правъ также замѣтно сильное воздѣйствіе предшествовавшихъ событій: ночь 4-го августа 1789 г. неизбѣжно повлекла за собой уравненіе разнообразныхъ видовъ права обладанія недвижимостями, и съ этого времени всѣмъ гражданамъ сдѣлалась доступной собственность, какъ право безусловно полное, терпящее лишь тѣ, сравнительно незначительныя и въ жизни необходимыя, ограниченія, которыя и были восприняты кодексомъ [1]).

Даже нѣкоторые пробѣлы въ новомъ законодательномъ памятникѣ должны быть объяснены историческими моментами: такъ, напр., отсутствіе ученія о юридическихъ лицахъ въ кодексѣ вполнѣ соотвѣтствуетъ взглядамъ политическихъ дѣятелей революціоннаго періода, которые возлагали исключительно на государство и на его органы заботы о достиженіи общеполезныхъ цѣлей, считая частныя учрежденія и соединенія лицъ безполезными и скорѣе даже вредными [2]). Нужно ли при этомъ напомнить, что Франція прожила съ тѣхъ поръ цѣлый вѣкъ безъ законодательной нормировки права ассоціаціи, а изданный наконецъ въ 1901 г. [3]) законъ направленъ не къ поощренію, а вѣрнѣе къ искорененію корпорацій, пустившихъ наиболѣе глубокіе корни въ народной жизни; по крайней мѣрѣ событія истекшаго года производятъ это впечатлѣніе.

Если такимъ образомъ духъ французской революціи отражается въ кодексѣ, это еще не значитъ, что самое гражданское право подверглось существеннымъ преобразованіямъ. Политическій переворотъ только нивеллировалъ частноправовыя отношенія и кромѣ того отмѣнилъ тѣ сохранившіеся еще институты, которые являлись достояніемъ привилегированныхъ

Personenstandes und die Eheschliessung ст. 82: „Die kirchlichen Verpflichtungen in Beziehung auf Taufe und Trauung werden durch dieses Gesetz nicht berührt".

[1]) Ст. 637 и сл.

[2]) Ср. Avril. Les origines de la distinction des établissements publics et des établissements d'utilité publique. 1900, стр. 181.

[3]) Loi du 1-er juillet 1901 relative au contrat d'association и Décrets du 16 août 1901 portant réglements d'administration publique pour l'exécution des art. 18 et 20 de la loi du 1-er juillet 1901.

сословій [1]). Но всѣ основныя понятія и положенія перешли въ XIX вѣкъ безъ крупныхъ измѣненій, и такое явленіе не можетъ казаться страннымъ, если вспомнить, что критическое движеніе XVIII вѣка менѣе всего коснулось вопросовъ гражданскаго права [2]).

Въ самомъ законодательствѣ революціи, называемомъ французскими историками права „période intermédiaire", легко найти слѣды завершенія развитія предыдущаго періода: съ одной стороны, согласно римскимъ традиціямъ провозглашается святость и неприкосновенность частной собственности [3]), а съ другой стороны—принципъ древне-французскаго права, враждебный свободѣ завѣщанія, доводится до крайнихъ предѣловъ [4]), не столь въ интересахъ кровныхъ родственниковъ, какъ для подчиненія личности всемогущей волѣ государства [5]), которая въ теченіе послѣдняго десятилѣтія XVIII вѣка проявляется во Франціи интенсивнѣе, чѣмъ когда-либо. Консерватизмъ, свойственный французамъ въ частной жизни, обнаруживается и здѣсь среди самаго разгара революціоннаго періода: мы, напр., не безъ удивленія читаемъ, что конвентъ въ проектѣ гражданскаго кодекса, представленнаго ему Камбасересомъ, отклонилъ тѣ статьи, которыя отмѣняли негласность нѣкоторыхъ ипотекъ и ограничивали власть мужа надъ женой [6]). Такимъ явленіямъ нужно, разумѣется, противопоставить изданіе конвентомъ отдѣльныхъ законовъ, которые вносили поразительныя новшества въ существующій строй гражданскаго права, какъ, напримѣръ, законъ 8 нивоза и 4 флореала II года, сдѣлавшіе изъ развода простое одностороннее отпущеніе безъ указанія поводовъ, или законъ 12 брюмера

---

[1]) Перечисленіе у Beaune—Cours de droit contumier. De la condition des personnes, стр. 107 сл., 234 сл.

[2]) См. Bonjeau.—Traité des actions (1845) I стр. 208.

[3]) См., напр., зак. 29 марта 1793 г. „Ceux qui provoquent par leurs écrits... la violation des propriétés seront punis... de la peine de mort".

[4]) Законъ 17 нивоза II года ст. 16.

[5]) Aron. Etude sur les lois successorales de la Révolution въ Nouvelle Revue historique de droit 1901 ст. 483 сл.

[6]) См. объ этомъ Valette. De la durée persistante de l'ensemble du droi civil français pendant la Révolution. Mélanges I стр. 446 сл.

того же года, безусловно уравнившій въ наслѣдственномъ правѣ доли законныхъ и незаконныхъ дѣтей. Для нѣкоторыхъ нынѣшнихъ французскихъ историковъ именно въ подобнаго рода законахъ и проявилось новое ученіе французской революціи во всей своей чистотѣ, и они не безъ горечи отмѣчаютъ, что эти новшества не вошли въ кодексъ 1804 г., составленіе котораго разсматривается, какъ побѣда юристовъ надъ философскимъ духомъ [1]). Съ этимъ взглядомъ можно было бы согласиться, если бы философія исчерпывалась вообще ученіемъ Руссо, съ которымъ хорошо знакомы были законодатели конвента. Но, какъ ни велика та роль, которую сыгралъ женевскій философъ въ исторіи современнаго французскаго государства, можно думать, что въ жизни Франціи было еще мѣсто для вліянія другихъ мыслителей [2]), Вольтера и Монтескье, напр., которые бы не осудили общаго направленія новаго кодекса [3]).

Кодификація, предпринятая первымъ консуломъ, была призвана удовлетворять потребности окрѣпшаго третьяго сословія и успокоить окончательно пріобрѣтателей національныхъ имуществъ, которые привѣтствовали брюмерскій переворотъ, какъ вѣрный залогъ общественнаго спокойствія [4]). Она обѣщаетъ всѣмъ равенство передъ закономъ и гарантируетъ сохраненіе права собственности съ возможностью распоряжаться имъ неограниченно и дробить его in infinitum [5]), что вполнѣ соотвѣтствовало ожиданіямъ новаго восходящаго и богатѣющаго класса населенія. Но послѣдній при этомъ не переставалъ быть привязаннымъ къ давно уже установившимся формамъ семейной жизни, для которыхъ кодексъ явился лишь болѣе крѣпкимъ подспорьемъ. Французскій домовладыка XIX вѣка удерживаетъ выросшую на

---

[1]) Ср. Sagnac. La législation civile de la Révolution Française (1898) стр. 394.

[2]) См., напр., Montesquieu – Esprit des lois. Книга XXVI.

[3]) Ср. по этому поводу Faguet. La politique comparée de Montesquieu, Rousseau et Voltaire (1902) стр. 87 сл.

[4]) Ср. Vandal. L'avenement de Bonaparte (1902) стр. 16.

[5]) Ст. 826 кодекса.

римской почвѣ и освященную латинской церковью обширнѣйшую отцовскую власть [1]), а, какъ мужъ по отношенію къ женѣ, онъ остается опекуномъ даже въ тѣхъ случаяхъ, когда между супругами установлена раздѣльность имущества [2]). Въ этомъ сочетаніи имущественной свободы и семейной власти, которое проходитъ красной нитью черезъ весь кодексъ, нужно видѣть одну изъ причинъ его успѣха въ тѣхъ общественныхъ группахъ, гдѣ онъ сдѣлался идеаломъ для буржуазіи, созидающей и сохраняющей [3]). Однѣми побѣдами Наполеона нельзя объяснить распространеніе кодекса въ цивилизованномъ мірѣ, тѣмъ болѣе что онъ проникъ и въ такія территоріи [4]), которыя оставались въ сторонѣ отъ французскаго политическаго вліянія. Кромѣ того можно указать на мѣстности внѣ Франціи, гдѣ кодексъ на цѣлое столѣтіе [5]) пережилъ паденіе Наполеона, и вмѣстѣ съ тѣмъ на такія, гдѣ послѣ временной антифранцузской реакціи законодательство впослѣдствіи вернулось къ принципамъ уложенія 1804 г. [6]). Если, однимъ словомъ, кодексъ оказался соотвѣтствующимъ потребностямъ и взглядамъ милліоновъ людей далеко за предѣлами его родины, не слѣдуетъ однако упускать изъ вида, что могучимъ орудіемъ его популярности послужилъ прекрасный языкъ, на которомъ онъ написанъ. Редакція текста по своей простотѣ, ясности и точности давно уже признана образцовой [7]): каждая изъ статей даетъ полное и законченное понятіе, и для установленія смысла отдѣльнаго положенія законодатель не прибѣгаетъ къ этимъ

---

[1]) Ст. 571.

[2]) Ст. 215—217, а также 182.

[3]) Sohm. Preussische Jahrbücher 100 стр. 452.

[4]) Такъ, напр., въ Луизіану въ 1825 году.

[5]) Въ Бельгіи, въ Женевѣ, въ бернскомъ Жюра, въ прирейнской Германіи въ 1899 г. 10½ милліоновъ нѣмцевъ жили подъ дѣйствіемъ кодекса.

[6]) Относительно Сардиніи см. Séruzier—Précis historique sur les Codes français (1845) стр. 168 сл.

[7]) Особенно цѣнно въ этомъ отношеніи признаніе германскихъ юристовъ. См. напр. Bethmann-Hollweg. Ueber Gesetzgebung und Rechtswissenschaft (1876) стр. 31; Bekker. System und Sprache der Entwurfes eines bürgerlichen Gesetzbuchs (1888) стр. 51.

постояннымъ ссылкамъ на другіе параграфы, которыми такъ затрудняется чтеніе новаго германскаго уложенія.

Даже въ тѣхъ европейскихъ территоріяхъ, гдѣ кодексъ не былъ введенъ въ видѣ перевода [1]) или передѣлки [2]), онъ все-таки косвеннымъ образомъ побуждалъ законодателей къ систематизаціи гражданскаго права, такъ что если XIX вѣкъ можетъ быть названъ вѣкомъ кодификаціи, то не малая заслуга въ этомъ дѣлѣ принадлежитъ французскому вліянію. При этомъ иногда не могло не возникнуть опасеніе, что предпринимаемая работа рисковала быть хуже избраннаго образца. Кажется, что именно этимъ соображеніемъ лучше всего объясняется возникновеніе извѣстной полемики между Савиньи и Тибо, расширившейся впослѣдствіи подъ названіемъ спора между школами историческаго направленія и естественнаго права.

Названные два ученые не такъ расходятся во взглядахъ, какъ это обыкновенно полагаютъ: Савиньи былъ самъ воспитанъ въ ученіяхъ естественнаго права, и слѣды этой школы замѣтны въ его сочиненіяхъ [3]). Съ другой стороны, Тибо не только не отрицалъ, но явно признавалъ народное правосознаніе въ роли фактора первостепенной важности [4]), точно такъ же, какъ и Савиньи долженъ былъ считаться съ другимъ источникомъ права: волею судебъ онъ на старости лѣтъ былъ назначенъ прусскимъ министромъ законодательства [5]). Исходнымъ моментомъ всего этого разногласія является въ сущ-

---

[1]) Какъ, напр., въ великомъ герцогствѣ Баденскомъ.

[2]) Какъ, напр., кодексъ Іонійскихъ острововъ 1841 г., кодексы швейцарскихъ кантоновъ Vaud 1819 г. и Valais 1853 г. и др.

[3]) См. Bekker. Ueber den Streit der historischen und philosophischen Schule. Akademische Rede (1886) стр. 20.

[4]) См. статью Ueber die Nothwendigkeit eines allgemeinen bürgerlichen Gesetzbuchs въ его Abhandlungen (1814) стр. 412 сл. Впослѣдствіи также въ Archiv für die civ. Praxis XXI (1838).

[5]) Его роль въ этой должности была не вовсѣмъ удачна, ему пришлось выслушать въ парламентѣ отъ депутата оппозиціи, что его дѣятельность лучше всего подтвердила неспособность нашего времени къ кодификаціи. Ср. по этому поводу Stölzel—Brandenburg-Preussens Rechtsentwickelung und Rechtsverfassung II стр. 535—627.

ности распространенность кодекса Наполеона въ Германіи начала XIX вѣка и возникшая по этому поводу у нѣкоторыхъ германскихъ юристовъ мысль о желательности введенія его во всѣ государства, лежащія между Рейномъ и Эльбой [1]).

Чрезмѣрная похвала по адресу французскаго права не могла не вызвать у нѣмцевъ реакціи въ противоположномъ смыслѣ [2]) послѣ паденія Наполеона. Именно какъ выраженіе оскорбленнаго германскаго патріотизма, интересна знаменитая брошюра Тибо, въ которой авторъ предлагаетъ всѣмъ союзнымъ государствамъ соединиться для выработки общими усиліями единаго германскаго гражданскаго уложенія. Противъ этой мысли возсталъ Савиньи. Теперь его уже никто не обвиняетъ въ недостаткѣ любви къ отечеству [3]): онъ своимъ чуткимъ и яснымъ умомъ понималъ, что кодификація въ Германіи начала XIX вѣка не могла быть удачной, а вмѣстѣ съ тѣмъ ему показалось, что причина для такой вѣроятной неудачи лежала не только въ условіяхъ жизни Германіи, а вообще въ умственномъ состояніи тогдашней Европы. Вотъ почему онъ такъ строгъ къ дѣйствовавшимъ тогда уложеніямъ [4]); но отзывы его о прусскомъ и австрійскомъ кодексѣ сравнительно мягче, и въ нихъ нѣтъ того раздраженія, которое проявляется у него, когда онъ оцѣниваетъ французское законодательство. Маститый профессоръ доходитъ до того, что ставитъ кодексу въ упрекъ [5]) проявленный од-

---

[1]) Такъ напр. въ статьѣ D a l w i g k'a (Rheinische Bund 1812 Heft 62 стр. 189)... der Code Napoléon passt für jeden vernünftig eingerichteten Staat, denn er enthält nur die Aussprüche der Vernunft über die bürgerlichen Verhältnisse und was in einem gegebenen Staate nicht zum Code Napoléon passt kann auch vor dem Richterstuhle der Vernunft nicht bestehen. Въ такомъ же духѣ S e i d e n s t i c k e r— Einleitung in den Code Napoléon (Tübingen 1808 стр. 443—479).

[2]) Такъ, напр., R e h b e r g Ueber den Code Napoleón (Hannover 1814).

[3]) О строгомъ отношеніи къ нему изъ нѣкоторыхъ его современниковъ см. T r e i t s c h k e—Deutsche Geschichte im XIX Jahrhunderte (1883) II стр. 62.

[4]) G ö n n e r писалъ въ 1815 г. (Ueber Gesetzgebung und Rechtswissenschaft in unserer Zeit (стр. 155) „Eben jene Nationen, deren Gesetzbücher Herr von Savigny tadelt, preisen sich glücklich in ihrem Besitze unbekümmert um den Tadel des Stubengelehrten".

[5]) Ueber den Beruf unserer Zeit (3-е изданіе) стр. 62.

нимъ изъ его составителей неправильный взглядъ на res mancipi!

Какъ бы то ни было, но Савиньи въ своемъ отрицаніи возможности составить уложеніе оказался правымъ. Людямъ его поколѣнія не суждено было видѣть общегерманскій памятникъ, который можно было бы противопоставить французскому кодексу, и имъ оставалось только въ утѣшеніе подчеркивать [1]) германское происхожденіе цѣлаго ряда институтовъ французскаго сборника. А это не малая похвала, особенно въ устахъ такихъ юристовъ, которые, какъ Гирке [2]), считаютъ, что право германское ближе всѣхъ другихъ къ естественному и идеальному праву [3]).

Времена теперь измѣнились: нѣмецкіе ученые послѣ законодательныхъ успѣховъ нововозникшей имперіи значительно охладѣли къ обычаю [4]), прежнему кумиру исторической школы, и окончательно примирились съ кодификаціей. Юное уложеніе 1900 г. вызываетъ у нихъ восторгъ, несомнѣнно искренній [5]). Однимъ словомъ, повторяется то, что происходило во Франціи въ теченіе большей части XIX вѣка, когда и тамъ въ научныхъ сферахъ обычай игнорировался [6]) и центръ юридической жизни лежалъ въ законодательномъ правѣ кодекса. Пригодность послѣдняго для руководящихъ классовъ во Франціи и престижъ его за границей обезпечили ему на родинѣ авторитетъ, долго непоколебимый. Вышеприведенное обѣщаніе [7]), которое одинъ изъ составителей кодекса давалъ

---

[1]) Такъ, напр., Zöpfl—Deutsche Rechtsgeschichte I § 59; позже Franken—Lehrbuch des deutschen Privatrechts стр. 9.

[2]) Deutsches Privatrecht I стр. 22—79.

[3]) Ср. его рѣчь Naturrecht und deutsches Recht (Breslau 1883) стр. 32.

[4]) См. саркастическія замѣчанія у Bülow. Heitere und ernste Betrachtungen über die Rechtswissenschaft 1901. стр. 73 сл.

[5]) Такъ, напр., у Stammler'a Die Bedeutung des deutschen bürgerlichen Gesetzbuchs für den Fortschritt der Kultur (Halle 1900).

[6]) Враждебное отношеніе особенно рѣзко обнаружилъ къ нему Ledru Rollin Jurisprudence française Introd. (1845) стр. 48. О спорѣ его съ Laboulaye см. Revue de législation 1845, I стр. 146.

[7]) См. цитату въ началѣ статьи.

Государственная публичная историческая библиотека РСФСР

въ законодательномъ собраніи 1807 г., исполнилось: большинство французовъ и понынѣ съ глубокимъ уваженіемъ относится къ своему гражданскому праву, и многіе изъ нихъ готовы повторять вмѣстѣ съ Troplong.... „ce Code que la France admire et que l'Europe nous envie....“ [1]).

При такомъ культѣ не удивительно, что цивилистическая наука и преподаваніе гражданскаго права во Франціи сводились долго почти исключительно къ толкованію кодекса [2]) съ большими или меньшими отступленіями отъ легальнаго порядка [3]). Римское право занимало на юридическихъ факультетахъ болѣе скромное мѣсто, и исторія древне-французскаго права совершенно упускалась изъ вида при изученіи дѣйствующихъ положеній [4]), несмотря на то, что многія изъ нихъ носятъ явные слѣды предшествовавшихъ періодовъ. Однако послѣднія десятилѣтія XIX вѣка означаютъ именно въ этой области французской науки существенное улучшеніе [5]), и теперь гораздо чаще появляются изслѣдованія историко-догматическаго характера, въ которыхъ подчеркивается связь кодекса съ прежнимъ обычнымъ правомъ [6]). Но тѣмъ

---

[1]) De la Vente (1856) Préface стр. XXVIII.

[2]) Строгое осужденіе этого порядка вещей у Lambert—Introduction à l'étude du droit comparé. Les conceptions étroites ou unilaterales (1903) стр. 16 сл. Названное сочиненіе, какъ и вышеприведенная книга Gény, являются реакціей противъ неподвижной и слишкомъ обособленной французской цивилистики XIX в. этимъ и объясняется смѣлость нѣкоторыхъ изъ ихъ выводовъ.

[3]) Представителемъ чисто экзегетическаго направленія является раньше всѣхъ Toullier, соблюдающій безусловно легальный порядокъ; болѣе стройную догматику даетъ Demolombe въ своемъ Cours de Code Napoléon.

[4]) Исключеніемъ въ этомъ отношеніи являлся въ срединѣ XIX вѣка Ginoulhiac, профессоръ въ Эксѣ и Тулузѣ. Онъ понималъ значеніе исторіи и для изученія дѣйствующаго законодательства. Но работы его во Франціи прошли почти незамѣтными, и послѣдніе годы жизни онъ посвятилъ почти исключительно удовлетворенію религіозныхъ потребностей. Ср. Brissaud—Recueil de l'Academie de législation de Toulouse. Томъ 45.

[5]) Отраднымъ явленіемъ слѣдуетъ назвать книгу Planiol'a – Traité élémentaire de droit civil (2-e edition 3 volumes 1901—1903) съ многочисленными историческими экскурсами.

[6]) Въ этомъ родѣ, напр., Henry Travers la Coutume de Paris. Revue critique de législation 1899, Томъ XXVIII стр. 314 сл.

не менѣе нельзя не поражаться удивительнымъ равнодушіемъ большинства французовъ къ своему юридическому прошлому [1]), которое отличается въ Европѣ богатствомъ наслоеній и интенсивностью развитія. Лишь въ прошломъ году послѣ полувѣковаго перерыва вышелъ новый томъ собранія ордоннансовъ французскихъ королей [2]); что же касается кутюмовъ, то до сихъ поръ во Франціи, невзирая на примѣръ, даваемый сосѣдними государствами (Швейцаріей [3]) и Бельгіей [4])), не приступлено еще къ собиранію и изданію многочисленныхъ редакцій древнихъ обычаевъ [5]).

Виновникъ всѣхъ этихъ явленій—кодексъ вступаетъ теперь во второе столѣтіе своего существованія. Если сравнить изданія, нынѣ употребляющіяся во Франціи, съ первымъ тисненіемъ 1804 г., то поразительнымъ фактомъ является небольшое количество происшедшихъ перемѣнъ; изъ 2281 статей лишь 216 отмѣнены или передѣланы, тогда какъ 2065 остались въ прежнемъ видѣ. Конечно, въ этомъ промежуткѣ было издано очень много новыхъ законовъ, расширившихъ рамки гражданскаго права, хотя и не вошедшихъ въ составъ кодекса. Не нужно забывать кромѣ того, что практика французскихъ судовъ въ теченіе всего XIX вѣка сумѣла для удовлетворенія новыхъ потребностей, не предвидѣнныхъ кодексомъ, внести очень много новаго въ цѣлый рядъ статей и вмѣстѣ съ тѣмъ смягчать неоднократно устарѣвшія положенія Послѣднія встрѣчаются, можетъ быть, чаще

---

[1]) Справедливо замѣчаетъ G a v e t (Sources de l'histoire des institutions et du droit français Paris 1899 стр. 3): Les idées juridiques ont une histoire. Un grand nombre même que ne possédaient pas les Romains sont d'origine toute française. Les voir naitre, se développer se transformer est pour nous plus qu'un régal d'hommes du Droit. Au même titre que les notions morales, que les conceptions littéraires elles font partie de la richesse intellectuelee de la France.

[2]) Regne de François I. Tome I (1902).

[3]) Sources du droit suisse. Recueil publié sous les auspices de la Société suisse des juristes et avec l'appui de la Conféderation.

[4]) Recueil des anciennes coutumes de la Belgique publiè par ordre du Roi, sous les auspices du Ministère de la Justice.

[5]) За необходимость такого изданія высказывался уже въ 1866 г. de R o z i è r e—Discours prononcé a la Societé des Antiquaires de Normandie (Revue historique de droit XIII стр. 63 сл.).

всего въ обязательственномъ правѣ, гдѣ довольно рано обнаружилось несоотвѣтствіе нѣкоторыхъ постановленій съ требованіями современнаго оборота. Ст. 119, напр., давно уже не считается со стороны практики препятствіемъ для договора въ пользу третьяго лица и помимо случаевъ, предвидѣнныхъ ст. 1121; а ст. 1599, запрещающую продажу чужой вещи, суды стали обходить, не прибѣгая, какъ нашъ Сенатъ, къ помощи запродажи или поставки.

Но, какъ ни велики въ этомъ отношеніи давно уже всѣми признанныя заслуги французской юриспруденціи, нельзя отрицать, что гражданское право Франціи такъ, какъ оно сложилось въ эпоху кодекса, мало измѣнилось въ своихъ общихъ чертахъ, особенно до послѣдней трети XIX вѣка. Кодификаторы 1804 г. нашли подходящую и общедоступную форму для давно уже установившихся правовыхъ положеній, и населеніе, которому пришлось жить съ этой книгой, не чувствовало до сихъ поръ еще потребности подвергнуть ее коренной передѣлкѣ. Изрѣдка раздавались въ литературѣ голоса юристовъ [1]), требующихъ той или другой частичной поправки, и если иногда раздавалась болѣе рѣзкая критика [2]), то она обыкновенно носила политическій характеръ [3]). Но въ законодательныхъ сферахъ никогда не было серьезнаго движенія въ пользу составленія новаго кодекса или даже общаго пересмотра стараго [4]). Зажиточный общественный

---

[1]) Ср., напр., статьи Batbie, Duverger и Huc въ Revue critique de legislation за 1866 и 1867 г. (Т. 28, 29, 30) И кромѣ того Rousset—Analyse critique et rédaction nouvelle du Code Napoléon (1867), а также Joubaire Essai sur la revision du Code civil (1873).

[2]) Даже экономисты начала XIX вѣка обнаруживали нѣкоторую осторожность въ своей критикѣ Ср. Rossi—Mélanges. Томъ II стр. 23. Nul ne songe à porter la sape et le marteau dans ce vaste et beau monument, que le génie français a élevé à la France nouvelle pour en assurer la gloire et en attester la puissance" (Observations sur le droit civil français considéré dans ses rapports avec l'état économique de la societé).

[3]) Такъ, Accolas Manuel de droit civil I Introduction LXXX.

[4]) Депутатъ Гужа внесъ въ палату 19 декабря 1893 г. предложеніе объ избраніи комиссіи изъ 44 членовъ для общаго пересмотра кодекса. Предложеніе это никакихъ послѣдствій не имѣло.

классъ, руководившій судьбами Франціи въ теченіе прошлаго вѣка, не могъ стремиться къ отмѣнѣ законодательства, такъ гармонирующаго съ его воззрѣніями и потребностями: обязательственное право кодекса создавало широкія и гибкія рамки для свободнаго установленія договорныхъ отношеній безъ видимыхъ признаковъ стремленія со стороны государства ограничить волю контрагентовъ въ интересахъ экономически слабыхъ [1]), и, когда возникало разногласіе или споръ по поводу заключеннаго условія, судъ долженъ былъ отдать преимущество утвержденіямъ работодателя и домохозяина [2]). Въ послѣдніе годы истекшаго вѣка начинаетъ проявляться нѣсколько иное теченіе, которое отчасти объясняется тѣмъ, что политическое вліяніе перешло въ руки представителей болѣе широкихъ слоевъ населенія. Такъ, напр., по поводу личнаго найма въ 1890 г. ст. 1780 дополнена положеніемъ, въ силу котораго въ тѣхъ случаяхъ, когда договоръ былъ заключенъ безъ указанія срока, односторонній отказъ можетъ породить искъ объ убыткахъ [3]); но такъ какъ не указано, какіе поводы считаются достаточными для расторженія договора, то въ каждомъ отдѣльномъ случаѣ отъ усмотрѣнія суда будетъ зависѣть осуществленіе мысли, которая имѣлась въ виду законодателями третьей республики. Черезъ нѣсколько лѣтъ французскій парламентъ опять остановился на рабочемъ вопросѣ въ его отношеніяхъ къ гражданскому праву и издалъ извѣстный законъ 1898 г., который вмѣсто начала вмѣняемости ст. 1384 кодекса выставилъ въ пользу промышленныхъ рабочихъ принципъ профессіональнаго риска [4]).

---

[1]) О личномъ наймѣ въ кодексѣ см. двѣ статьи 1779—1780.

[2]) Ст. 1781 (нынѣ отмѣненная) и 1716.

[3]) Зак. 27 декабря 1890 ст. I: „Le louage de service fait sans détermination de durée, peut toujours cesser par la volonté d'une des parties contractantes. Néanmoins la résiliation du contrat par la volonté d'un seul des contractants peut donner lieu à des dommages et interêts. Les parties ne peuvent renoncer à l'avance du droit éventuel de demander des dommages et interêts".

[4]) Loi du 9–10 avril 1898 concernant les accidents dont les ouvriers sont victimes dans le travail. Article 1: Les accidents survenus par le fait du travail aux ouvriers et employés... donnent au profit de la victime ou de ses représentants droit à une indemnité....

До этого времени практика, благодаря нѣсколько произвольному толкованію ст. 1386 [1]), уже освобождала потерпѣвшаго отъ обязанности доказывать виновность хозяина [2]); но новшество названнаго закона тѣмъ не менѣе заключается въ томъ, что онъ устанавливаетъ нѣчто въ родѣ таксы для опредѣленія убытка, а съ другой стороны—не разрѣшаетъ отвѣтчику освобождаться отъ всякихъ обязанностей доказываніемъ виновности самого потерпѣвшаго [3]).

Но если такимъ образомъ въ договорномъ правѣ обнаруживаются нѣкоторые признаки новой соціальной политики, то въ области семейственнаго и поземельнаго права система кодекса стоитъ еще твердо и непоколебимо. Семья и послѣ новѣйшихъ узаконеній сохранила въ современной Франціи обликъ замкнутаго родоваго союза: расширеніе наслѣдственныхъ правъ пережившаго супруга закономъ 9 марта 1891 г. не нарушило этой гармоніи, такъ какъ ему дано лишь пожизненное владѣніе [4]), а собственность переходитъ всегда къ родичамъ до 12 степени. Попытки же сузить кругъ законныхъ наслѣдниковъ и признать имущество выморочнымъ, за неимѣніемъ кровныхъ родственниковъ въ 4 или 6 степени, встрѣтились съ серьезными препятствіями и въ парламентѣ успѣха не имѣли [5]). То же самое нужно сказать о повторяющемся чуть ли не ежегодно предложеніи отмѣнить ст. 340 кодекса, запрещающую незаконнорожденному отысканіе отца. Она уже значительно смягчена практикой, допускающей право на алименты, но признаніе такой чисто личной связи между двумя субъектами еще не означаетъ вступленія незаконнорожденнаго въ семью, для котораго необходимо добровольное признаніе со стороны родителя [6]).

---

[1]) „Le propriétaire d'un bâtiment est responsable du dommage causé par sa ruine lorsqu'elle est arrivée par une suite de défaut d'éntretien ou par le vice de sa construction".

[2]) По этому поводу см. Bouyer. De l'évolution de la responsabitité en matière d'accidents de travail (1902).

[3]) Ст. 20 закона 1898 г.

[4]) Кодексъ ст. 767 пар. 2 (по новой редакціи).

[5]) Ср. Vallier Fondement du droit successoral en France (1903) стр. 509.

[6]) Loi du 25 mars 1896 sur la succession des enfants naturels.

Среди ученій кодекса Наполеона чаще всѣхъ, можетъ быть, подвергался критикѣ порядокъ установленія правъ на недвижимости, и почти всѣ иностранныя государства, заимствовавшія французское право, передѣлали впослѣдствіи эту часть. Даже въ самой Франціи закономъ 23 марта 1855 г. установлена запись для вещныхъ правъ на поземельные участки; но тамъ нѣтъ и понынѣ вотчинной регистраціи въ смыслѣ установленія формальнаго и безусловно достовѣрнаго момента, съ которымъ бы связывалось самое возникновеніе права, и до сихъ поръ во Франціи сохранились безмолвныя ипотеки, на необходимости которыхъ такъ настаивалъ Наполеонъ. Возникшіе нѣсколько лѣтъ тому назадъ слухи о предстоящей залоговой реформѣ въ послѣднее время какъ будто замолкли [1]), что же касается мысли о введеніи поземельныхъ книгъ по германскому образцу, то, кромѣ опасеній, вызванныхъ громадными расходами, съ которыми связано проведеніе такого плана [2]), видно, что общественное мнѣніе боится, что эта реформа ускоритъ въ ужасающихъ размѣрахъ мобилизацію собственности. Очень характерны въ этомъ отношеніи постановленія парижскаго конгресса поземельной собственности 1900 г. [3]); они очень близки къ тѣмъ возраженіямъ, которыя были сдѣланы въ томъ же году у насъ Министерствомъ Финансовъ противъ проекта вотчиннаго устава 1892 г. Кто знаетъ, быть можетъ, суждено Франціи благодаря своей неподвижности сыграть здѣсь роль образца въ отдаленномъ будущемъ, когда міровое признаніе соціальной функціи поземельной собственности отразится на

---

[1]) Ср. Lavergne—Les livres fonciers (1900), стр. 14 сл.

[2]) До сихъ поръ изданъ только законъ 15 февраля 1898 г. объ удешевленіи и ускореніи пересмотра кадастра.

[3]) Congrés international (среди 1500 членовъ было всего 50 иностранцевъ) de la proprieté foncière. Paris 11–13 juin 1900. Documents et Comptes rendus (Paris 1901) стр. 527–528: „Le congrés de la propriété foncière après discussion estime que le Livre foncier deviendrait un péril national dans un pays de population peu dense, comme l'est la France; que la propriété mobilisée deviendrait la proie de la spéculation et qu'elle achèverait de déraciner la population rurale. Le Congrés s'inspirant des sentiments de bien être et de stabilité sociale, de liberté et de progrés humanitaire repousse l'institution du Livre foncier".

степени ея отчуждаемости? Вся исторія человѣчества состоитъ изъ такихъ повтореній и мнимыхъ обновленій.

Во всякомъ случаѣ очень возможно, что нѣкоторые изъ стоящихъ на очереди новыхъ законовъ во Франціи XX вѣка явятся скорѣе возвращеніемъ къ законодательству Наполеона, чѣмъ новшествомъ. Въ литературѣ [1]) послѣднихъ лѣтъ усиленно обсуждается желательность введенія развода по добровольному соглашенію, а извѣстно, что законодатель 1804 г. допускалъ этотъ видъ расторженія безъ существенныхъ ограниченій [2]). Далѣе можно указать и на вопросъ объ иностранцахъ во Франціи, который также останавливаетъ теперь вниманіе публицистовъ и политическихъ дѣятелей: первый консулъ относился къ иностранцамъ, проживавшимъ во Франціи, скорѣе неодобрительно, и по его настоянію принятіе этихъ лицъ во французское гражданство было затруднено. Наоборотъ, во второй половинѣ XIX вѣка законы 1889 и 1893 г. значительно облегчили выходъ изъ иностраннаго подданства лицамъ, живущимъ или родившимся во Франціи [3]). Теперь замѣчается—пока еще довольно слабое—настроеніе въ противоположную сторону, и депутатъ Грожанъ предложилъ [4]) въ засѣданіи 24 октября 1902 г. вернуться къ прежней точкѣ зрѣнія кодекса на натурализацію иностранцевъ. Да будетъ еще упомянуто, что въ томъ же году внесенъ [5]) въ парламентъ законопроектъ объ изъятіи усадебныхъ земель изъ судебнаго взысканія: разсчитывать на осуществленіе этой реформы въ ближайшемъ будущемъ было бы неосторожно, но если когда-нибудь homestead привьется во Франціи, то нужно будетъ вспомнить, что въ немъ содержится одна изъ завѣтныхъ мыслей Наполеона [6]).

Подобные примѣры, какъ и предыдущія соображенія,

---

[1]) См., напр., Coulon—Le divorce par consentement mutuel (1902).

[2]) Ст. 273-295 кодекса по ред. 1804 г. Ср. Pérouse—Napoléon I et les lois civiles, стр. 113 сл.

[3]) Ср. ст. 8, 9, 11 перв. начальнаго текста съ нынѣшней редакціей.

[4]) Revue trimestrielle de droit civil, 1902, стр. 966 сл.

[5]) См. тамъ же, стр. 715, 737, 984.

[6]) Coquille.—La France et le Code Napoléon, стр. 426.

дают основаніе думать, что кодексъ вступаетъ во второй вѣкъ своего существованія съ серьезными шансами на дальнѣйшую жизнь. Эпоха его міроваго распространенія теперь закончена, и новыя уложенія могутъ почитаться образцовыми работами. Но французы, дошедшіе до кодификаціи послѣ продолжительнаго историческаго процесса и постепеннаго объединенія, привыкли теперь къ этому памятнику и неохотно съ нимъ разстанутся. Для нихъ лежитъ уже въ прошломъ достиженіе той цѣли, къ которой мы еще только стремимся. До сихъ поръ мы въ исторіи составленія нашего гражданскаго уложенія можемъ праздновать лишь одни юбилеи проектовъ. Но въ этомъ въ сущности ничего удивительнаго нѣтъ, если принять во вниманіе, что у насъ еще не закончено то племенное и сословное сліяніе, которое предшествовало во Франціи изданію кодекса. А съ другой стороны государственное единство у насъ до такой степени завершено, что мы не нуждаемся въ гражданскомъ уложеніи, какъ сосѣдняя съ нами Германская имперія, для политическихъ цѣлей. Вотъ почему вопросъ о кодификаціи нашего частнаго права носитъ у насъ исключительно юридическій характеръ и можетъ быть разсмотрѣнъ именно съ этой точки зрѣнія.

Юристы [1]) любятъ иногда различать въ правовой исторіи народовъ три различныхъ періода: въ первомъ изъ нихъ господствуетъ обычай, гибкій и еще не облеченный въ опредѣленныя формы; второй періодъ означаетъ фиксацію этихъ обычаевъ въ видѣ редакціи кутюмовъ или составленія систематическихъ кодексовъ, и наконецъ третій періодъ отличается усиленной законодательной дѣятельностью, связанной съ заимствованіями изъ иностраннаго права и съ интенсивной научной обработкой права. Если такое дѣленіе на періоды можно считать вообще соотвѣтствующимъ исторической истинѣ, то придется признать, что Россія изъ перваго періода почти непосредственно перешла въ третій. Послѣ сравнительно ранняго изсяканія источниковъ удѣльно-

[1]) Такъ, напр., недавно Raoul de la Grasserie. Die Kristallisation des Rechts въ Jahrbuch der Vereinigung für vergleichende Rechtswissenschaft V Jahrgang II, стр. 211 сл. 243.

вѣчеваго періода въ московскомъ государствѣ началась, продолжающаяся до нынѣ, оффиціальная нормировка гражданскаго права со стороны правительственной власти, стремившейся не къ утвержденію уже выработанныхъ бытовыхъ воззрѣній, а къ осуществленію опредѣленныхъ начертаній, для чего приходилось прибѣгать къ частымъ и непосредственнымъ заимствованіямъ изъ иностранныхъ законодательствъ, тогда какъ вспомогательная роль науки была признана сравнительно недавно [1]). Явленія, тождественныя съ характеромъ права въ первоначальномъ періодѣ, можно отмѣтить до сихъ поръ у насъ въ крестьянской средѣ, гдѣ главнымъ источникомъ признается обычай, нигдѣ не записанный и никѣмъ съ достовѣрностью не установленный; не трудно предвидѣть, что и здѣсь не приступятъ къ составленію сборниковъ, какъ въ прежней Франціи или Германіи, и что обычай непосредственно уступитъ мѣсто законодательному праву, которымъ руководствуются уже другіе классы населенія.

Кодификація XIX вѣка у насъ въ своихъ окончательныхъ работахъ означаетъ приведеніе въ порядокъ и систему накопившагося законодательнаго матеріала, и Сводъ отличается теперь [2]) отъ готовящагося нынѣ гражданскаго уложенія только тѣмъ, что онъ содержитъ выдержки изъ нормъ, уже выставленныхъ раньше государственной властью, тогда какъ задуманный памятникъ можетъ ввести всецѣло новыя положенія [3]). Но у насъ въ области гражданскаго права не было

---

[1]) У насъ были эпохи, когда кодификація вліяла на науку, а не обратно, см., напр., историческую записку о содѣйствіи II отдѣленія Собственной Его Императорскаго Величества Канцеляріи къ развитію юридическихъ наукъ въ Россіи СПБ. 1876.

[2]) Въ началѣ XIX вѣка подъ словомъ „Сводъ“ неоднократно понимали простое механическое сопоставленіе законовъ, см. докладъ Министра Юстиціи при указѣ 28 февраля 1804 г. (П. С. З. 21187).

[3]) Размѣръ новшествъ, вносимыхъ въ уложеніе, не всегда сознается самими составителями, см., напр., объясненія Сперанскаго въ запискѣ его 1821 г., напечатанной г. Винавером ъ въ Журн. Мин. Юст. 1897 г. № 6, стр. 96—97. Можно еще указать на проектъ объ обязательствахъ 1899 г., въ объяснительной запискѣ къ которому составители (стр. 11) пишутъ: „Комиссія поставила себѣ задачею не *сочинить* уложеніе, но .... воспроизвести въ будущемъ гражданскомъ уложеніи т. X ч. I въ исправленномъ и дополненномъ видѣ“.

кодификаціи въ томъ смыслѣ, въ которомъ она понимается примѣнительно ко второму изъ названныхъ періодовъ, когда возникшіе на основаніи устныхъ обычаевъ и судебной практики правовые взгляды облекаются въ форму статей закона.

Теперь же положеніе Россіи въ этомъ отношеніи болѣе или менѣе сравнилось съ тѣмъ, что происходитъ на западѣ: тамъ, какъ и у насъ, законодательный матеріалъ съ каждымъ днемъ быстро растетъ съ свойственными нашему времени разнообразіемъ и пестротой, которыя обусловливаются сложностью интересовъ, защищаемыхъ государствомъ, и промысловымъ характеромъ цѣлаго ряда сдѣлокъ. Кодексы или уложенія Франціи, Германіи, Австріи теперь уже не содержатъ всего гражданскаго права. Судья въ нихъ находитъ лишь руководящія начала и классическія построенія [1]): по самымъ распространеннымъ правоотношеніямъ и по искамъ наиболѣе крупныхъ размѣровъ ему часто приходится искать отвѣта въ неизмѣримомъ количествѣ спеціальныхъ и отдѣльно изданныхъ законовъ. По отношенію къ такимъ leges extravagantes нашъ Сводъ представляетъ серьезныя формальныя удобства, на которыя уже обратили вниманіе и иностранные юристы [2]). По своей эластичности онъ въ состояніи включить въ себя всѣ узаконенія, касающіяся опредѣленныхъ институтовъ, тогда какъ болѣе строгая систематичность кодексовъ и уложеній не допускаетъ такого сопоставленія, и приходится тогда создавать рядомъ съ ними чисто хронологическіе сборники [3]).

Но это преимущество съ нашей стороны врядъ-ли можетъ имѣть большое значеніе въ глазахъ тѣхъ, которые мечтаютъ о скорѣйшей замѣнѣ нашего семидесятилѣтняго Свода юнымъ гражданскимъ уложеніемъ. Только когда наступитъ этотъ желанный для нихъ день—можно будетъ остановиться на

---

[1]) По отношенію къ германскому уложенію ср. Dernburg, Das bürgerliche Recht (1902) I стр. 27.

[2]) Такъ, напр., Roguin—Observations sur la codification des lois civiles. Recueil de la Faculté de droit de l'Université de Lausanne, 1896 стр. 99.

[3]) Частныя французскія изданія (Lois usuelles) значительно облегчаютъ поиски въ многотомныхъ Bulletin des lois и Journal Officiel.

вопросѣ о шансахъ долговѣчности вырабатываемаго закона. Теперь всякое разсужденіе на этотъ счетъ должно казаться преждевременнымъ. Можемъ ли мы теперь знать, что произойдетъ впослѣдствіи, можемъ ли мы ручаться, что тѣ западныя законодательства, которыя считаются теперь образцовыми, не покажутся черезъ десять лѣтъ устарѣвшими? Для того, чтобы не отстать отъ новыхъ кодексовъ,—въ родѣ готовящихся нынѣ швейцарскаго или венгерскаго,—придется, можетъ быть, новой комиссіи составлять новое уложеніе. Будущій историкъ сравнитъ тогда участь нашей кодификаціи съ великимъ прошлымъ кодекса 1804 г. и лишній разъ отмѣтитъ, что тѣ памятники человѣческаго труда могутъ праздновать столѣтнія годовщины, которымъ предшествуетъ вѣковое органическое развитіе.

Государственная публичная историческая библиотека РСФСР

Гражданскаго кассаціоннаго департамента 1901 г. № 12). *А. Сар.*—Изъ дѣятельности юридическихъ обществъ.—Проектъ закона объ упорядоченіи воднаго хозяйства въ центральныхъ черноземныхъ губерніяхъ Россіи *М. М. Рейнке.*—По поводу закона 3 іюня 1902 года. *А. Голубцова.*—Квартирныя деньги городскихъ судей. *Ав. Бардзкаго.*—О нѣкоторыхъ неправильностяхъ въ дѣлопроизводствѣ мировыхъ и городскихъ судей и земскихъ начальниковъ. *А. Бутовскаго.*—Гражданская практика Омской судебной палаты *А. Маттеля* (продолженіе).—Смыслъ 410 ст. уст. гражд. суд. (по поводу статьи *А. М. Гуляева*—„Акты и свидѣтельскія показанія“). *Д. Чернова.*—Преступность во Франціи за послѣднія двадцать лѣтъ. *Ф. Малинина.*—О заочномъ разбирательствѣ въ уголовномъ судѣ (по проекту новой редакціи). *А. Голубцова.*—Дополнительное частное обвиненіе по проекту новой редакціи устава уголовнаго судопроизводства *Л. Таубера.*—Подсудность дѣлъ объ оскорбленіяхъ волостныхъ судовъ. *В. Рубана.*—Что такое именная акція и можетъ ли она быть пріобрѣтена по давности владѣнія? *С. Б. Гомолицкаго.*—Особенности положенія обвиняемаго въ процессѣ о диффамаціи. *М. А. Горановскаго.*—Частные случаи при допущеніи предварительнаго исполненія рѣшеній. *А. Н. Бутовскаго.*—Дѣло Кроля. *Ѳ. К.*—Новый способъ распознаванія человѣческой крови. *И. И. Гана.*—Находка по проекту гражданскаго уложенія. *Н. Товстольса.*—Право преимущественной покупки. *В. Берви.*—Договоръ подряда и поставки въ теоріи и дѣйствующей практикѣ. *А. Бутовскаго.*—О порядкѣ допроса свидѣтелей въ окружномъ судѣ по дѣламъ гражданскимъ. *А. Бардзкаго.*—Изъ области уголовной казуистики. *П. Ифлянда.*—Судебные слѣдователи и дѣла военной подсудности. *А. С. Лыкошина.*—Къ вопросу объ ускореніи нашего гражданскаго процесса. *И. Гордона.*—Допускаютъ ли русскіе гражданскіе законы завѣщательное распоряженіе о лишеніи наслѣдства? *С. Б. Гомолицкаго.*—Значеніе термина „лѣсные покосы“ въ составѣ крестьянскихъ надѣльныхъ земель юго-западнаго края. *Д. Д. Чернова.*—Отвѣтственность отдѣльныхъ членовъ сельскаго общества за рубку общественнаго лѣса, признаннаго защитнымъ. *К. Чихачева.*—О необходимости смягченія наказанія за маловажныя кражи. *А. Н. Бутовскаго.*—Судебная практика по примѣненію уголовныхъ законовъ, охраняющихъ правильное употребленіе мѣръ и вѣсовъ. *Д. Кирѣева.*—По поводу пересмотра нотаріальнаго положенія 14 апрѣля 1866 года. *П. Подгорѣцкаго.*—Признаніе гражданской неправоспособности по причинѣ безумія, сумасшествія, глухонѣмоты и нѣмоты. *А. И. Георгіевскаго.*—Еще о законопроектѣ объ авторскомъ правѣ на литературныя и музыкальныя произведенія *Всев. Чешихина.*—Обязательственное право въ пословицахъ и поговоркахъ русскаго народа. *Я. Кузнецова.*—**Опредѣленія Соединеннаго присутствія** Перваго и Уголовнаго кассаціоннаго департаментовъ Правительствующаго Сената за 1902 годъ. По пересмотру судебныхъ рѣшеній губернскихъ присутствій. Составилъ *Н. В. Карминъ.*—**Кассаціонная практика.** Вопросы, разрѣшенные Уголовнымъ кассаціоннымъ департаментомъ Правительствующаго Сената въ 1902 году. Составилъ *М. П. Шрамченко* (продолженіе).—**Кассаціонная практика.** Вопросы, разрѣшенные Гражданскимъ кассаціоннымъ департаментомъ Правительствующаго Сената въ 1902 году. Составилъ *Д. Д. Черновъ* (продолженіе).—**Обзоръ иностраннаго законодательства.** Проектъ общаго гражданскаго уложенія Венгріи. *В. Нечаева.*—**Письма изъ Англіи** *Сесиль Мидъ Аллена.*—**Литературное обозрѣніе.**—**Обзоръ юридическихъ журналовъ.** *А. Б.*—**Библіографія.** Указатель юридической литературы.—**Международный союзъ криминалистовъ.** Русская группа. Протоколы засѣданій комитета

группы 20 и 27 августа, 30 сентября, 13 декабря 1902 года и 15 января 1903 года и протоколъ годоваго собранія группы 7 сентября 1902 года.— **Объявленія.**

ПОДПИСКА НА 1904-ой ГОДЪ

(годъ десятый).

Подписная **плата 8 рублей** въ годъ съ доставкою и пересылкою. За границу **10 рублей.**

Должностныя лица при подпискѣ **черезъ казначеевъ** пользуются **разсрочкою до 1 рубля** въ мѣсяцъ съ тѣмъ, чтобы вся уплата была произведена въ теченіе первыхъ 8 мѣсяцевъ каждаго года.

Всѣ прочіе подписчики, **при подпискѣ** исключительно **въ Главной Конторѣ,** пользуются **разсрочкою до 2 рублей** въ мѣсяцъ съ тѣмъ, чтобы вся уплата была произведена въ теченіе первыхъ четырехъ мѣсяцевъ каждаго года.

Кандидаты на должности по судебному вѣдомству, лица, оставленныя при Университетахъ для приготовленія къ профессорскому званію, а также студенты Императорскихъ Университетовъ и Демидовскаго Юридическаго Лицея, Воспитанники Императорскихъ: Училища Правовѣдѣнія и Александровскаго Лицея и слушатели Военно-Юридической Академіи платятъ— при подпискѣ въ Главной Конторѣ,—**по 5 рублей въ годъ.**

Книжные магазины пользуются за пріемъ подписки и объявленій уступкою 10%. Отдѣльные экземпляры книгъ Журнала продаются: книги безъ приложеній—по 1 руб. съ приложеніями—по 2 руб.

Главная контора: Книжный складъ М. М. Стасюлевича, С.-Петербургъ, Васильевскій островъ, 5 линія, д. 28.

Объявленія для напечатанія въ „Журналѣ" принимаются въ Главной Конторѣ съ платою по разсчету 8 рублей за страницу и 4 рубля за полстраницы.

Редакція Журнала Министерства Юстиціи находится въ С.-Петербургѣ, по Екатерининской улицѣ, въ зданіи Министерства Юстиціи.

Редакторъ В. Ѳ. Дерюжинскій.